

ка. Любое общество и государство, проводя социально-правовую политику в отношении защиты прав несовершеннолетних, способствует развитию высокой правовой культуры граждан.

В настоящее время всесторонняя и полная реализация прав ребенка – одна из актуальных проблем в Республике Беларусь. Несмотря на то что несовершеннолетний ребенок обладает теми же правами, что и взрослый, он все же нуждается в специальной охране и заботе в связи с его умственной и физической незрелостью. Так, должны быть предусмотрены особые механизмы защиты этих прав и законных интересов. Обязательность особой защиты несовершеннолетнего признается мировым сообществом и установлена Женевской декларацией прав ребенка 1924 г., Декларацией прав ребенка 1959 г., а также рядом других международных правовых актов.

Согласно ст. 73 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье обязанность по защите прав и законных интересов несовершеннолетних детей возлагается на их родителей. Родительские права не могут вступать в противоречие с интересами детей. Обеспечение этих интересов должно быть предметом основной заботы родителей. Способы воспитания должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию.

В случае невыполнения родителями своих обязанностей наступает ответственность согласно требованиям ст. 67 КоБС. Среди мер ответственности, помимо административной и уголовной ответственности, рассматривают, во-первых, изъятие ребенка из семьи без лишения родителей родительских прав; во-вторых, лишение родительских прав. Лишение родителей прав в отношении детей приводит к тому, что дети лишаются своих биологических семей. По этой причине лишение родительских прав следует рассматривать как крайнюю меру, поэтому на законодательном уровне необходимо выработать механизм, позволяющий без обращения к такой мере обеспечить нормальное существование семейной группы.

Несмотря на то что изъятие ребенка из семьи и лишение родительских прав происходит исключительно в интересах ребенка, он лишается возможности реализовать свое право на воспитание в семье, предусмотренное в ст. 66 КоБС. Таким образом, целесообразно рассмотреть возможность введения дополнительных обеспечительных мер, например обязательное прохождение родителями обучающего курса по воспитанию детей, чтобы воспитать в них чувство долга перед семьей, научить их правильным методам воспитания. Это даст возможность родителям самостоятельно и добровольно исполнять свои обязанности,

позволит нормализовать детско-родительские отношения, восстановить и обеспечить право ребенка на семейное воспитание.

Для обеспечения данной меры необходимо законодательное регулирование вопроса о прохождении родителями обучающих курсов, причем нормами не только семейного, но и административного права. Тогда лишение родительских прав станет действительно мерой ответственности – крайней мерой государственного воздействия.

Изучив опыт Российской Федерации, представляется целесообразным установление института социального патроната, как комплекса мероприятий, направленных на содействие нормальному воспитанию и развитию ребенка, сохранению за ним родительского попечения. Социальный патронат позволит, не изымая ребенка из семьи, осуществлять помощь детям, оказавшимся в сложной жизненной ситуации. Этот институт будет направлен на оказание помощи детям, нуждающимся в помощи государства, его родителям, а также позволит укрепить институт семьи. Представляется, что введение такого института, актуально для Республики Беларусь, так как его применение возможно также в случаях, когда недостаточно оснований для лишения или ограничения родительских прав.

Таким образом, введение вышеуказанных мер позволит, не прибегая к применению мер ответственности, исправить негативную обстановку в семье, не нарушая ее целостность. Данный механизм обеспечит сохранность семейных ценностей, стабильное существование семьи и беспрепятственную реализацию членами семьи своих прав.

УДК 347.12

*Е.О. Лучиц*

### **ПРОБЛЕМЫ ВЗЫСКАНИЯ НЕУСТОЙКИ**

На современном этапе развития гражданского права гражданско-правовая ответственность выполняет специфическую функцию. Ее главной задачей является не наказание нарушителя, а компенсация потерь потерпевшего, а в некоторых случаях и выплата ему штрафных санкций. Сумма компенсации и возможность ее взыскания зависят от множества факторов, например, причины неисполнения договора, вида неисполненного договора и др. Для того чтобы гарантировать исполнение обязательств существуют способы их обеспечения. Согласно ст. 310 Гражданского кодекса Республики Беларусь это могут быть неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, гарантия, банковская гарантия, задаток и другие способы, предусмотрен-

ные законодательством или договором. Самым распространенным обеспечительным обязательством является неустойка.

В соответствии со ст. 311 ГК Республики Беларусь неустойкой (штрафом, пеней) считается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. При этом штраф выражается в фиксированной денежной форме (факт неисполнения обязательства), в то время как пеня выражается в процентах от определенной суммы (определенный период неисполнения).

Различают следующие виды неустойки: договорная и законная, т. е. размер неустойки может быть установлен как договором, так и законодательством.

Наиболее проблемный вопрос, касающийся взыскания неустойки, состоит в том, что по действующему ГК Республики Беларусь суд по ходатайству сторон либо собственной инициативе вправе уменьшить ее размер, если им будет определено, что сумма неустойки не соответствует негативным последствиям неисполнения обязательств. Законодательство не определяет однозначных и четких критериев такой несоответствия. В связи с этим каждый суд, рассматривающий дело, вырабатывает свои собственные субъективные критерии, и не всегда можно говорить о том, что судебное решение в том или ином случае не носит субъективный характер. Кредитор при обращении в суд всегда должен иметь в виду, что размер неустойки, несмотря на договоренность сторон, может быть уменьшен на любой процент. Таким образом, можно говорить о том, что размер неустойки в данном случае будет зависеть от убедительности как кредитора, так и должника.

Полномочия суда на уменьшение размера неустойки определены в ст. 314 ГК Республики Беларусь как «право», однако на самом деле такое «право» не является субъективным правом конкретного состава суда, а, по сути, представляет собой обязанность суда. Недопустимым является применение соответствующей нормы без оценки фактических обстоятельств конкретного дела.

Проблемы существуют и в расчете размера неустойки, в частности пени. Так, в Указе Президента Республики Беларусь от 2 октября 2003 г. № 432 «О совершенствовании работы с имуществом, обращенным в доход государства» налоговые органы вправе начислять пеню исходя из размера ставки рефинансирования, установленной на дату взыскания средств. Другой принцип также был установлен Президентом Республики Беларусь. Так, в Указе от 24 августа 2006 г. № 518 «О внесе-

нии изменения в Указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000 г. № 359», утвердившем порядок расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь, установлено, что юридические лица и индивидуальные предприниматели уплачивают покупателю (заказчику) за каждый просроченный день пеню, процентная ставка которой равна  $\frac{1}{360}$  ставки рефинансирования Национального банка, действующей на день исполнения обязательства, кратной от 10 до 25 в зависимости от обязательства. Такой же принцип используется и в Налоговом кодексе Республики Беларусь.

Таким образом, неустойка, являясь одним из востребованных способов обеспечения исполнения обязательств и требует своего совершенствования. Направления совершенствования могут быть сформулированы следующим образом:

1. Закрепление критериев для установления несоответствия неустойки последствиям нарушения обязательства в нормативном правовом акте.

2. Определение единого принципа расчета неустойки для упрощения процедуры ее установления.

УДК 347.12

*М.Н. Манько*

## **РАЗВИТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ**

Особое внимание государственных органов и граждан Республики Беларусь уделяется порядку регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а также вопросам, касающимся осуществления незаконной предпринимательской деятельности без лицензии или специального разрешения. Следует отметить, что с каждым годом число индивидуальных предпринимателей возрастает, но и возрастает количество правонарушений, связанных с этой деятельностью.

Остановимся на порядке становления индивидуального предпринимателя. Законодательно закреплено, что предпринимательская деятельность – это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реа-